

Слайд 1

Здравствуйте, меня зовут Layla Lauchman и сегодня я присутствую здесь, чтобы поделиться с вами информацией о «Международных стандартах правоприменения в сфере интеллектуальной собственности».

Слайд 2

Наш первый вопрос - «Для чего необходимо правоприменение в сфере интеллектуальной собственности?»

Во-первых, имеется существенная экономическая выгода для стран, обеспечивающих строгое исполнение прав интеллектуальной собственности (или прав ИС). Контрафакция и пиратство, самые тяжелые формы нарушения прав ИС, которые могут обойтись странам в миллиарды потерянных поступлений от налогов, а также стоить потери значительного количества рабочих мест. Многие компании, принимая решение о ведении дел на территории определенной страны, также будут анализировать правоприменение в сфере ИС в данной стране. Вряд ли владельцы ИС выберут ту страну, на территории которой их собственность не охраняется. И наоборот, если права ИС соблюдаются, а правоприменение предсказуемо и прозрачно, инвестиции в такой рынок становятся намного более вероятными. Более того, технологии и идеи, которые они принесут с собой, в результате приведут к развитию местной промышленности и последующей передаче технологий.

Поощрение строгого правоприменения в сфере интеллектуальной собственности выгодно для стран и с социальной точки зрения. Сюда относятся усиление развития местной культуры, обеспечение стимулов для развития творчества и новаторства, а также укрепление правовой системы.

Кроме того, строгое правоприменение в сфере интеллектуальной собственности приносит далеко идущую пользу в охране здоровья и безопасности населения таких стран. Все страны мира сталкиваются с риском контрафакции лекарственных препаратов и других товаров. Это может вызвать серьезные проблемы для здоровья и безопасности населения. Например, контрафактный инсулин, вакцины, смеси для детского питания, а также такие запчасти для автомобилей, как тормозные колодки или свечи зажигания, представляют собой огромный риск для населения.

Слайд 3

Кто отвечает за правоприменение в сфере ИС?

По существу, права на интеллектуальную собственность представляют собой частные права. Следовательно, за требование средств юридической защиты и охрану своих прав

отвечает субъект права. Правообладатель должен следить за деятельностью своих конкурентов, отслеживать ход событий на рынке, а также предпринимать меры по прекращению нарушений или по возмещению убытков.

Однако в серьезных случаях, особенно когда нарушение прав ИС является умышленным и преследует коммерческие цели, во многих странах подобная деятельность считается преступной. В таких случаях для эффективного правоприменения в дополнение к правообладателю может потребоваться привлечение ряда перечисленных выше лиц или организаций

Слайд 4

Какой уровень охраны могут получить правообладатели ИС?

Соглашение по торговым аспектам интеллектуальной собственности («Соглашение ТРИПС») Всемирной торговой организации (ВТО) обеспечивает общие международные стандарты и правила охраны и обеспечения соблюдения прав на интеллектуальную собственность. Все члены ВТО обязаны включить эти стандарты и правила в свои внутренние правовые режимы.

Такая стандартизация охраны прав и правоприменения в сфере ИС в экономике всех стран мира обеспечивает новый уровень возможности прогнозирования. Она позволяет инвесторам выводить свои товары или идеи на новые рынки. До заключения Соглашения ТРИПС существовали существенные различия в отношении правоприменения в сфере интеллектуальной собственности, если такое правоприменение вообще имело место. Соглашение ТРИПС ввело минимальные стандарты правоприменения для всех членов ВТО. Кроме того, в случае если член ВТО не соблюдает своих обязательств по обеспечению таких минимальных стандартов, Соглашение ТРИПС создало механизм разрешения споров в рамках ВТО.

Слайд 5

Члены ВТО обязаны обеспечивать наличие порядка правоприменения в своих национальных законодательствах в целях обеспечения эффективных действий против нарушения прав на интеллектуальную собственность, которых касается Соглашение ТРИПС.

Слайд 6

Конечно, наличие хороших законов для охраны прав ИС имеет большое значение, однако, ключевым моментом является эффективное применение таких законов. Без правоприменения Соглашение ТРИПС лишь обеспечивало бы права без каких-либо средств юридической защиты, а тем самым не обеспечивало бы никаких прав.

Положения ТРИПС о правоприменении приведены в Части 3. Они разделены на пять разделов, перечисленных на слайде.

Эти положения содержат принципы организации членами ВТО своего национального правопорядка, а также определения средств юридической защиты, которые должны быть предоставлены правообладателю, который добивается соблюдения своих прав ИС.

Слайд 7

Первый раздел Соглашения ТРИПС о правоприменении изложен в Статье 41. В данной статье установлены общие обязательства Соглашения ТРИПС, в состав которых входит принцип действенности и справедливости порядка, осуществляемого странами-участницами.

Слайд 8

В Статье 41 сказано, что средства юридической защиты, предоставляемые правообладателю, должны быть срочными и достаточными для предотвращения последующих нарушений. Это может означать, к примеру, что денежные штрафы должны представлять собой для нарушителя нечто большее, нежели просто «издержки производства».

В данной статье также указывается, что процедуры правоприменения должны быть справедливыми и беспристрастными, а не сложными и дорогостоящими, а также не должны создавать барьеров в законной торговле.

Слайд 9

В Статье 41 также содержатся рекомендации, направленные на то, чтобы решения дел по правам ИС, такие как письменное решение по существу дела, были «прозрачными» и предоставлялись сторонам таким образом, чтобы они могли понять аргументацию, на основе которой суд вынес решение.

В США судебные решения публикуются в печатных изданиях. Многие из них также доступны в сети Интернет, а на определенные дела даются ссылки, что облегчает их поиск. Решения также называют «мотивированными судебными решениями»; как правило, они содержат констатацию факта с определенными вопросами права, на которые суд дает ответ. Суд также перечисляет доказательства и прецеденты, на которые он полагался при вынесении решения. В юридической системе США судебные решения являются первоисточниками права в дополнение к Конституции США, законодательным актам и постановлениям. Таким образом, мотивированные судебные решения создают правовые прецеденты, которыми руководствуются судьи при рассмотрении аналогичных дел в будущем.

Слайд 10

Раздел 2 освещает вопросы гражданских и административных процессов и средств судебной защиты. В нем указано, что для любой деятельности, нарушающей права интеллектуальной собственности, предусмотренные Соглашением ТРИПС, должна быть предоставлена возможность обращаться к гражданским судебным процедурам.

Слайд 11

В Статье 42 обеспечивает рамки для установления гражданских судебных процедур, которые соответствуют нормам отправления правосудия, благодаря требованию о том, чтобы эти процедуры предусматривали равное и справедливое для всех сторон участие в гражданском процессе.

Например, согласно этой статье ответчики по гражданскому делу, связанному с правами ИС, имеют право на своевременное письменное уведомление, содержащее достаточные подробности, включая основание для требований; что процедуры не должны вводить чрезмерно обременительных требований, таких как требование обязательного личного присутствия; а также что всем сторонам таких процедур должно быть надлежащим образом дано право на обоснование своих требований и представление всех имеющих к этому отношению доказательств. И наконец, эта статья содержит требование, чтобы судебные процедуры обеспечивали средства охраны конфиденциальной информации.

В США охранные судебные приказы позволяют представлять доказательства во время гражданского процесса без разглашения информации, являющейся собственностью фирмы. Документация может быть носить гриф «Только для адвоката», а иногда даже судебные процессы закрыты для всех, кроме адвокатов. В США Федеральный гражданский процессуальный кодекс определяют ход и сроки гражданских процессов, включая дела, связанные с правами ИС; он же предусматривает равные и справедливые процедуры, описанные выше.

Слайд 12

Статья 43 посвящена тому, как суды могут обеспечить представление сторонами доказательств по гражданскому делу о правах ИС. Возможность обязать одну из сторон представить доказательства является ключевой для предотвращения нарушения прав ИС, так как зачастую доказательствами располагает нарушитель. Поэтому в настоящей статье говорится, что если доказательства, которые важны для дела, находятся под контролем одной из сторон, суд может при определенных обстоятельствах обязать такую сторону предоставить эти доказательства. Однако если такая сторона отказывается предоставить эти доказательства, судебные органы могут принять решение по делу только на основании доказательств, которые были представлены.

Понятно, что доказательства составляют одну из крупнейших проблем в гражданском процессе, в частности, какие доказательства будут рассмотрены судебными органами по ходу дела. В различных правовых системах доступные виды доказательств различаются.

В США доказательства включают в себя предоставление документов и/или предметов, имеющих отношение к делу; письменные показания под присягой (которые представляют собой официальные заявления, сделанные свидетелями, присутствие которых на суде не требуется в обязательном порядке) и письменный опроса сторон (письменные вопросы одной стороны к другой стороне, ответы на которые даются в письменном виде и под присягой).

Слайд 13

Статья 44 посвящена судебным запретам, которые представляют собой очень мощный инструмент правоприменения в сфере ИС. Он дает судебным органам возможность издать приказ, предписывающий любой из сторон незамедлительно прекратить потивоправную деятельность, в том числе предотвратить поступление товаров во внутренние каналы сбыта после прохождения таможенной очистки.

Слайд 14

Статья 45 Соглашения ТРИПС предусматривает, что судебным органам должны быть даны полномочия издавать приказы нарушителям о возмещении правообладателю убытков в случае, если нарушитель действовал со злым умыслом.

К таким возмещаемым убыткам относятся:

- Компенсаторные убытки, представляющие собой компенсацию, достаточную для возмещения ущерба, причиненного правообладателю, или для возврата правообладателя в первоначальное положение или для возврата правообладателя в то положение, в котором бы он находился, если бы правонарушение не имело места;
- Расходы, понесенные правообладателем, чтобы представить дело на рассмотрение суда, включая гонорар адвоката;
- И даже в том случае, если нарушитель действовал без злого умысла, суд может приказать ему возместить убытки в виде прибыли, полученной в результате продажи контрафактной продукции, и/или предварительно установленных убытков. Предварительно установленные убытки в некоторых системах также известны как «компенсация убытков, предусмотренная законом», так как само законодательство предусматривает некий диапазон компенсации убытков и решает затруднительный вопрос об установлении размера убытков в дела по правам ИС.

Слайд 15

В целях создания эффективного средства удерживания от правонарушений Статья 46 Соглашения ТРИПС требует, чтобы члены ВТО предоставили судебным органам полномочия издавать судебные приказы уничтожения или удаления контрафактной продукции таким образом, чтобы она более не поступала в каналы движения товаров. В целях сведения к минимуму риска последующих правонарушений власти также могут издать судебный приказ, предписывающий уничтожение материалов и оборудования, которое использовалось при создании контрафактных товаров. Таким образом, ключевое значение имеет удерживание, и эти действия позволяют обеспечить предотвращение повторного использования контрафактной продукции в будущем, а также гарантируют, что воздействие на нарушителя представляет собой нечто большее, нежели просто издержки производства.

Слайд 16

Чтобы помочь правообладателям отслеживать источник правонарушения, судебные органы могут быть наделены правом обязать нарушителя предоставить информацию о таких третьих лицах, как поставщики и клиенты, участвовавшие в противоправной деятельности. Право «на информацию», предусмотренное Статьей 47, является ключевым инструментом борьбы с профессиональными нарушителями, который помогает правообладателям предъявление исков о правоприменении против других правонарушителей, участвовавших в каналах производства и сбыта.

Слайд 17

Статья 48 предусмотрена для предотвращения злоупотребления процедурами правоприменения в сфере ИС, посредством возмещения ущерба стороне, в отношении которой судебные разбирательства были начаты по ошибке. Сторона, злоупотребляющая процедурами правоприменения, может быть обязана выплатить другой стороне компенсацию в соответствии с ущербом и расходами, понесенными такой стороной в ходе процедур правоприменения. Однако, эта статья освобождает от ответственности органы государственной власти и чиновников, предпринимавших меры правоприменения с наилучшими намерениями.

Слайд 18

Во многих странах административные процедуры могут представлять собой преобладающий способ предоставления правообладателям прав ИС средств юридической защиты. В Статье 49 разъясняется, что в таком случае административные процедуры должны соответствовать тем же правилам, которые регулируют гражданско-правовые средства юридической защиты, о которых говорилось ранее.

Слайд 19

Временные меры или неотложные меры охраны являются полезными, так как в зависимости от сложности дела о правонарушении судебные процессы могут идти в течение длительного периода времени. Правообладателю может попытаться предотвратить продолжение правонарушения и ухудшение ситуации, пока он дожидается слушания дела в суде. Положения о таких видах мер содержатся в Разделе 3, который представляет собой Статью 50 Соглашения ТРИПС о правоприменении.

Слайд 20

В соответствии со Статьей 50 судебные органы должны иметь право издать судебный приказ, предписывающий принятие безотлагательных и эффективных мер, направленных на предотвращение дальнейшего ущерба сценариям. В-первых, предотвращение дальнейшего правонарушения предотвращение поступления во внутренние каналы движения товаров. Во-вторых, сохранение соответствующих доказательств, относящихся к предполагаемым нарушениям.

Слайд 21

Судебные органы также должны получить полномочия принимать меры по просьбе одной из сторон без предварительного уведомления другой стороны. В Статье 50 это называется "inaudita altera parte". Например, в ситуации, где существует риск того, что предполагаемый правонарушитель может уничтожить или скрыть улики, которыми он располагает, суд может выдать ордер на обыск и выемку собственности правонарушителя без предварительного его уведомления. Это одно из наиболее существенных инструментов правоприменения для правообладателей и зачастую - единственное эффективное средство борьбы с пиратством и контрафакцией, так как профессиональных правонарушителей редко удается заставить возместить убытки и судебные расходы ко времени присуждения их по существу дела.

Слайд 22

Статья 50 также содержит несколько гарантий предотвращения злоупотребления временными мерами, которые могут включать требование предоставления лицом, которое утверждает что является правообладателем, доказательств своего права собственности или того, что правонарушение неизбежно. От заявителя могут также потребовать предоставления залога или другого вида гарантии для защиты ответчика, а также выплаты ему компенсации в случае отмены таких временных мер или в случае последующего признания отсутствия факта правонарушения.

Статья 50 также побуждает к незамедлительному использованию временных мер, так как они не могут применяться бесконечно. Если правообладатель не предъявит судебный иск

незамедлительно (Соглашением ТРИПС предусмотрено 20 рабочих дней или 31 календарный день), временные меры могут быть отменены. В случае принятия мер без предварительного уведомления другой стороны, потерпевшая сторона, по крайней мере, должна быть уведомлена не позднее, чем незамедлительно сразу же после исполнения мер. После этого такая сторона имеет право потребовать от властей пересмотра, чтобы установить, должны ли эти меры быть изменены, отменены или подтверждены как надлежащие.

Слайд 23

В четвертом разделе признается значение пограничных мер для предотвращения попадания пиратских и контрафактных товаров в каналы движения товаров на рынке членов ВТО. В отличие от других положений правоприменения, о которых мы говорили ранее и которые предназначены для борьбы с нарушениями прав ИС внутри границ члена ВТО, в четвертом разделе признается тот факт, что характер условий нашей международной торговли таков, что речь идет о товарах, как легальных, так и нелегальных, которые все чаще производятся где-либо, а затем импортируются на рынки в других странах мира. И действительно, на многих таких рынках количество конфискации на таможне, связанных с правами ИС, увеличивается: в 2007 году количество конфискации на границе США возросло на 27% до 196,7 миллионов долларов США и охватывало широкий диапазон таких потенциально вредных контрафактных товаров, как зубная паста, шампунь, лекарственные препараты, продукты питания, батарейки, удлинители и лампочки.

Слайд 24

Данный раздел устанавливает, что члены ВТО как минимум должны предоставить правообладателям возможность обратиться с заявлением в соответствующие государственные органы о предотвращении импорта товаров под контрафактным торговым знаком, а также товаров, нарушающих авторские права. Как правило, такие органы несут ответственность за охрану границ. Члены могут принять решение о распространении такой пограничной охраны на другие виды прав ИС, например, на патенты. Хотя Соглашение ТРИПС требует от членов разработки процедур предотвращения импорта контрафактных товаров, члены сами могут принимать решение в отношении распространения такой практики на экспорт контрафактных товаров. В США правообладатели могут подать заявление о предотвращении экспорта контрафактных товаров.

На практике при обращении с просьбой о принятии пограничных мер чрезвычайно важным является сотрудничество между правообладателями и таможенными органами в целях обучения последних тому, как отличить оригинальные товары от контрафактных. Такое обучение может иметь вид постоянной подготовки таможенных инспекторов или разработки учебных материалов по идентификации товаров.

Слайд 25

Члены также должны назначить компетентный орган, ответственный за принятие заявлений правообладателей, которые обращаются за пограничными мерами правоприменения против контрафактных товаров.

В США правообладатели «регистрируют» свои товарные знаки или авторские права в таможенно-пограничную службу США (ТПС). Сейчас ТПС предоставляет заявителям возможность подать заявление через Интернет, а информация, содержащаяся в заявлении, сообщается сотрудникам таможни на всех портах ввоза страны в целях активного контроля за отгрузками и предотвращения импорта или экспорта контрафактных товаров.

Слайд 26

Как и в предыдущем разделе о временных мерах, даются гарантии в целях предотвращения злоупотребления процедурами пограничного правоприменения. От заявителя, который хочет воспользоваться пограничными мерами правоприменения, могут потребовать внесения залога. Заявители также должны незамедлительно начать судебное разбирательство в отношении предполагаемого правонарушения закона, в противном случае товары будут выпущены. В ходе судебного разбирательства потерпевшая сторона имеет право потребовать от властей пересмотра, чтобы установить, могут ли меры быть изменены, отменены или подтверждены как надлежащие. В случае неправомерного приостановления выпуска товара или если заявитель не принял своевременных мер к тому, чтобы начать судебное разбирательство, заявитель, возможно, будет обязан возместить компенсаторные убытки импортеру, грузополучателю, а также владельцу товаров, за ущерб, понесенный в результате задержания их товаров на границе.

Слайд 27

Статья 57 предусматривает предоставление обеим сторонам, заявителю и импортеру, равных возможностей инспектирования товаров в целях подтверждения своих требований или их отклонения. В случае установления правонарушения члены могут также предоставить правообладателю возможность получить другую информацию, связанную с импортом контрафактных товаров, например, имена и адреса грузоотправителя, грузополучателя и импортера в целях оказания содействия правообладателю в прекращении правонарушения в других звеньях цепочки сбыта.

Слайд 28

Каждый член также может принять решение в отношении предоставления таможенным органам полномочий действовать *ex officio* (что значит «по собственной инициативе») в целях приостановления выпуска контрафактных товаров. Наличие обязанности действовать *Ex officio* орган многие правообладатели считают полезным, так как это

означает, что таможенные органы могут постоянно следить за контрафактными товарами и быстро действовать, основываясь на своем опыте и подозрениях, не дожидаясь подачи заявления правообладателем или решения суда, устанавливающего факт правонарушения в результате иска, предъявленного правообладателем, что может потребовать больших финансовых и затрат и длительного времени.

Если таможенные органы могут действовать *ex officio*, они освобождаются от ответственности, если их действия предпринимались добросовестно.

Слайд 29

Статья 59 предусматривает предоставление органам власти права вынести решение, предписывающее уничтожение или устранение из обращения контрафактных товаров, изъятых во время пограничных мер, за пределами каналов движения товаров, во избежание будущих правонарушений и причинения ущерба правообладателю. Кроме того, в отношении товаров с контрафактным товарным знаком возможность реэкспорта неприемлема, так как существует риск того, что контрафактная продукция может быть ввезена на территорию третьей страны.

Слайд 30

И наконец, статья 60 позволяет членам исключить *de minimis* (что значит очень малые количества) импортируемого товара некоммерческого характера из-под действия пограничных мер правоприменения. Однако некоторые члены уже отменили такое исключение в виду того, что в отношении контрафактных или пиратских товаров не должно быть никаких исключений.

Слайд 31

В заключительном разделе главы Соглашения ТРИПС о правоприменении устанавливает, в очень широком понимании, какие уголовные процедуры и штрафы должны быть предусмотрены членами ВТО для борьбы с нарушением прав ИС, достигших уровня уголовных деяний. Это короткий раздел, в состав которого входит только одна статья, предоставляющий членам большую свободу действий в отношении определения состава преступления против прав ИС, а также размеров штрафов за подобное деяние.

Слайд 32

Согласно Статье 61 члены должны, как минимум предусмотреть уголовные процессы и штрафы в отношении дел, связанных с умышленным неправомерным использованием товарных знаков или нарушением авторского права в коммерческих масштабах. Члены сами принимают решение о том, распространять ли им уголовные процедуры на другие виды интеллектуальной собственности, например патентные правонарушения или кражу

секретов фирмы. Многие страны стараются определить что составляет нарушение авторского права или контрафакцию "в коммерческих масштабах", в поисках более сбалансированного подхода к тому, какие виды правонарушений следует считать уголовными преступлениями.

Члены также должны предоставить средства юридической охраны в отношении уголовных преступлений, включая тюремное заключение и/или денежные штрафы. В конечном итоге, целью штрафов является предотвращение будущих нарушений, так что члены должны установить средства юридической охраны на адекватный уровень, который будет достаточным для достижения такой цели.

Слайд 33

В Статье 61 также предусмотрено, что уголовно-правовые средства судебной защиты в соответствующих случаях должны также включать наложение ареста, конфискацию и уничтожение контрафактных товаров и любых материалов и орудий производства, которые использовались при производстве контрафактных товаров. Это позволяет обеспечить предотвращение повторного попадания контрафактной продукции в каналы движения товаров, а также предотвращение повторного использования материалов и оборудования в преступных целях.

Слайд 34

В заключение необходимо отметить, что Соглашение ТРИПС установило лишь минимальные стандарты охраны прав ИС и правоприменения для стран и экономик во всем мире, однако времена изменились, а вместе с ними изменилось и техническая изощренность контрафакторов и пиратов. Многие страны поняли необходимость борьбы с контрафакцией и пиратством и внесли более жесткие положения правоприменения в сфере ИС в свое национальное законодательство. По мере роста числа стран, которые осознают экономическую и социальную выгоду, а также выгоду с точки зрения здоровья и безопасности общества строгой охраны прав ИС и правоприменения в этой сфере, тем более вероятно, что они также повысят свои критерии правоприменения. Благодарю за внимание.